

Súd: Najvyšší súd SR  
Spisová značka: 2Obdo/23/2020  
Identifikačné číslo spisu: 6107209525  
Dátum vydania rozhodnutia: 30.06.2020  
Meno a priezvisko: JUDr. Ivana Izakovičová  
Funkcia: sudca  
ECLI: ECLI:SK:NSSR:2020:6107209525.2

## UZNESENIE

Najvyšší súd Slovenskej republiky v spore žalobcu: N & V DESIGN, spol. s r.o., so sídlom Slepá 3, 811 01 Bratislava, IČO: 31 349 030, zastúpeného GHS Legal, s.r.o., advokátskou kanceláriou so sídlom Lazaretská 3/A, 811 08 Bratislava, IČO: 47 232 544, v mene ktorej koná JUDr. Pavol Horňák, LL.M., PhD. ako advokát a konateľ, proti žalovanému: Múzeum Slovenského národného povstania, so sídlom Kapitulská 23, 974 01 Banská Bystrica, IČO: 35 986 077, zastúpenému KOVAL & spol., advokátskou kanceláriou so sídlom Komenského 3, 974 01 Banská Bystrica, v mene ktorej koná JUDr. Peter Púchovský ako advokát a konateľ, o zaplatenie 193.615,52 Eur príslušenstvom, vedenom na Okresnom súde Banská Bystrica, pod sp. zn. 63Cb/124/2007, o dovolaní žalobcu proti rozsudku Krajského súdu v Banskej Bystrici zo dňa 24. januára 2019, č. k. 43Cob/34/2018-1129, takto

### rozhodol:

- I. Dovolanie žalobcu o d m i e t a .
- II. Žalovanému p r i z n á v a nárok na náhradu trov dovolacieho konania.

### Odôvodnenie

1. Okresný súd Banská Bystrica rozsudkom zo dňa 18. septembra 2017, č. k. 63Cb/124/2007-948, uložil žalovanému povinnosť zaplatiť istinu 193.615,52 Eur s príslušenstvom spolu s úrokom z omeškania vo výške 0,04 % za každý deň omeškania z dlžnej sumy odo dňa 26.07. 2006 do zaplatenia, zmluvnú pokutu vo výške 0,05 % za každý deň omeškania z dlžnej sumy odo dňa 26.07.2006 do zaplatenia, a to v lehote 3 dní odo dňa právoplatnosti tohto rozhodnutia s tým, že žalobcovi priznal voči žalovanému nárok na náhradu trov konania vo výške 100 %.

2. Žalobca sa žalobou doručenou na súd prvej inštancie dňa 23.05.2007 domáhal od žalovaného zaplatenia istiny vo výške 5.832.861,20 Sk (193.615,52 Eur) s príslušenstvom. Svoj nárok žalobca odôvodnil tým, že so žalovaným uzavrel dňa 15.01. 2014 Zmluvu o dielo (ďalej len „Zmluva o dielo“), predmetom ktorej bolo zhotovenie diela - Nová expozícia Múzea SNP k 60. výročiu SNP (ďalej len „dielo“). Za vykonanie diela a prác s tým súvisiacich žalobca vystavil žalovanému faktúru č. 29/2006 na

sumu vo výške 5.832.861,20 Sk (ďalej len „faktúra“). Nakoľko žalovaný predmetnú faktúru žalobcovi neuhradil ani napriek výzvam, žalobca si vo vzťahu k žalovanému uplatnil aj úroky z omeškania vo výške 0,04 % za každý deň omeškania z dlžnej sumy odo dňa 26.07.2006 do zaplatenia, zmluvnú pokutu vo výške 0,05 % za každý deň omeškania z dlžnej sumy odo dňa 26.07.2006 do zaplatenia spolu s náhradou trov konania.

3. Súd prvej inštancie na základe vykonaného dokazovania posúdil žalobu ako dôvodnú. Medzi sporovými stranami nebolo sporné, že došlo k uzavretiu Zmluvy o dielo spolu s dodatkami č. 1-3. Vzhľadom na listinné dôkazy mal súd prvej inštancie za preukázané, že žalovanému vznikla povinnosť zaplatiť žalobcovi celkovú cenu diela vo výške 29.938.696,50 Sk, a to na základe jednotlivých faktúr vystavených žalobcom. Dielo bolo žalobcom podľa súdu prvej inštancie riadnym spôsobom ukončené a odovzdané žalovanému na základe Protokolu o odovzdaní diela dňa 25.08. 2004, pričom žalovaný dielo od žalobcu prevzal. Žalobca vystavil faktúru podľa dodatku č. 3 k Zmluve o dielo na čiastočnú cenu diela a aj cenu prác ním navyše vykonaných, a to na základe obojstranne písomného odsúhlasenia obsiahnutého v Zápisnici z dokončenia fyzickej inventarizácie stálej expozície Múzea SNP v Banskej Bystrici (ďalej len „Zápisnica“), realizovanej v roku 2004 a vykonanej dňa 20.03.2006.

4. Sumu vo faktúre žalovaný nepovažoval za relevantnú, nakoľko na takéto rozsah prác nebol medzi žalobcom a žalovaným uzavretý písomný dodatok, ako to predpokladala Zmluva o dielo, z tohto dôvodu niektorí členovia inventarizačnej komisie za žalovaného namietli pravosť Zápisnice. Zápisnicu považoval žalovaný za ničotný právny úkon z dôvodu, že podpisy na tejto zápisnici boli umiestnené nad textom obsahu tejto zápisnice, ktorej nedeliteľnou súčasťou mala byť i nepodpísaná príloha vo forme tabuľky. Žalovaný zároveň namietal aj rozpornosť v Zápisnici uvádzaných položiek. V dôsledku tejto skutočnosti považoval i fakturáciu žalobcu za nedôvodnú a žiadal žalobu žalobcu zamietnuť.

5. Súd prvej inštancie vyhodnotil, že aj keď nebola písomne uzavretá zmluva na ten rozsah prác, ktoré boli súčasťou rozpisu jednotlivých položiek, a to materiálu a prác, ktorý bol prílohou k Zápisnici zo dňa 20.03.2006, nie je možné tento rozpis odignorovať a považovať ho za nepreukázaný a sporný len preto, že žalovaný tvrdil nemožnosť identifikovať rozsah reálne vykonaných prác a dodaných materiálov, ako ani ich finančnú hodnotu. Vzhľadom na znenie článku III. bod 6 Zmluvy o dielo, z ktorého vyplýva povinnosť písomne odsúhlasiť len ocenenie prípadných prác navyše, podľa súdu prvej inštancie nebolo zrejmé, či tento súhlas má byť daný ex post alebo ex ante.

6. Po preskúmaní Zápisnice ako listinného dôkazu čo sa týka prejavenej vôle strán, ako i podpísania takto prejavenej vôle stranami sporu, súd prvej inštancie dospel k záveru, že sa jedná o platný právny úkon. Zápisnica sa viaže k dielu realizovanému v roku 2004 a je len dokončením fyzickej inventarizácie tohto diela začatej pôvodne dňa 08.03.2006, o čom svedčí zápisnica z fyzickej inventarizácie Stálej expozície Múzea SNP v Banskej Bystrici z uvedeného dňa, ktorá trvala až do 10.03.2006 a ktorá bola podpísaná rovnakým spôsobom, ako zápisnica z jej dokončenia dňa 20.03.2006. Prílohou v oboch prípadoch zápisníc bola tabuľka rozdielov podľa Zmluvy o dielo vrátane dodatkov dodaných prác a materiálov a skutočným stavom odsúhlaseným oboma stranami s tým výsledkom, že suma navyše dodaných prác a materiálov bola v zápisnici dohodnutá oboma stranami v hodnote 5.832.861,16 Sk, čo je istina, ktorú žalobca požaduje uhradiť predmetnou žalobou. Z vykonaného dokazovania zároveň vyplynulo, že uvedená Zápisnica bola podpísaná nielen členmi inventarizačných komisií za žalobcu a žalovaného, ale i štatutárnymi zástupcami oboch zmluvných strán, z ktorého dôvodu takto prejavená vôľa strany zaväzuje.

7. V súvislosti s umiestnením podpisov všetkých členov vrátane štatutárných zástupcov oboch strán nad textom samotnej zápisnice súd prvej inštancie skonštatoval, že to nie je dôvodom pre vyslovenie neplatnosti uvedeného právneho úkonu strán, resp. jeho ničotnosti. Súd prvej inštancie pri tom poukázal na rozhodnutia Najvyššieho súdu ČR, sp. zn. 26Cdo/2317/2006, 26Cdo/1789/2005, 26Cdo/492/2006, v zmysle ktorých žiadny právny predpis nestanovuje, kde má byť podpis na listine zachycujúci písomný prejav vôle umiestnený. Vyslovené právne závery Najvyššieho súdu ČR o umiestnení podpisu na súkromnej listine si súd prvej inštancie osvojil, nakoľko táto judikatúra v SR absentuje.

8. Vzhľadom na tieto skutočnosti súd prvej inštancie nepovažoval námietky žalovaného za relevantné a dospel k záveru, že Zápisnica predstavuje dostatočne kvalifikovaný podklad pre fakturáciu žalobcu, preto súd prvej inštancie nariadené znalecké dokazovanie ohľadne rozsahu a výšky navyše prác objednaných a vykonaných žalobcom zrušil a uložil žalovanému povinnosť zaplatiť žalobcovi faktúru spolu s príslušenstvom.

9. Na odvolanie žalovaného Krajský súd v Banskej Bystrici rozsudkom zo dňa 24. januára 2019, č. k. 43Cob/34/2018-1129, rozhodnutie súdu prvej inštancie v prvej výrokovej vete o uložení povinnosti žalovanému zaplatiť žalobcovi sumu 193.615,52 Eur potvrdil. Rozhodnutie súdu prvej inštancie v prvej výrokovej vete o uložení povinnosti žalovanému zaplatiť žalobcovi úrok z omeškania vo výške 0,04 % za každý deň omeškania zo sumy 193.615,52 Eur od 26.07.2006 do zaplatenia zmenil tak, že žalovaný je povinný zaplatiť žalobcovi 9 % úrok z omeškania ročne zo sumy 193.615,52 Eur od 26.07.2006 do zaplatenia. Vo zvyšnej časti nároku na úrok z omeškania nad zákonnú sadzbu 9 % ročne žalobu zamietol. Rozhodnutie súdu prvej inštancie v prvej výrokovej vete o uložení povinnosti žalovanému zaplatiť žalobcovi zmluvnú pokutu vo výške 0,05 % za každý deň omeškania zo sumy 193.615,52 Eur od 26.07.2006 do zaplatenia zmenil tak, že žalobu v tejto časti zamietol. Rozhodnutie súdu prvej inštancie v druhej výrokovej vete o trovách konania zmenil tak, že žalobcovi priznal nárok na náhradu trov konania pred súdom prvej inštancie voči žalovanému vo výške 73,67 %. Žalobcovi priznal nárok na náhradu trov odvolacieho konania voči žalovanému vo výške 73,67 %.

10. Po zopakovaní a doplnení dokazovania dospel odvolací súd k záveru, že medzi žalobcom a žalovaným došlo popri záväzku zo Zmluvy o dielo k uzatvoreniu dielčích nových záväzkov naviazaných na predmet Zmluvy o dielo tak, ako to vyplýva zo zápisov z kontrolných dní, ktorými súd vykonal dokazovanie bez toho, že by boli bývali na jednotlivé záväzky z nich uzatvorené medzi žalobcom a žalovaným písomné zmluvy. Záznamy z kontrolných dní nespĺňajú požiadavku písomnej formy, keďže rozsah prác a materiálov ako predmet záväzku z nich je určený len všeobecne a nebola v nich dohodnutá ani cena, či spôsob jej určenia. V konaní však bolo preukázané, že žalobcom boli pre žalovaného vykonané práce na tom istom diele, ktorými sa zaviazal zrekonštruovať pre neho podľa Zmluvy o dielo počas doby jej platnosti a aj na tom istom mieste, a to v Múzeu SNP Banská Bystrica, avšak v inom rozsahu a v iných kvalitatívnych parametroch, než boli rozpočtované materiály a práce pre dovtedy existujúci záväzok zo Zmluvy o dielo.

11. Odvolací súd sa stotožnil s tvrdením žalobcu, že ním uplatnený nárok v predmetnom konaní mu patrí z titulu vykonaných prác a dodaných materiálov. Za titul, ktorý žalobcu oprávňuje na uplatnenie požadovanej sumy voči žalovanému, však odvolací súd nepovažoval Zmluvu o dielo, ale inštitút bezdôvodného obohatenia. Uvedené odvolací súd odôvodnil tým, že Zmluva o dielo neobsahovala záväzok na nové práce a materiál, avšak tento nárok žalobcu vznikol na základe nových ústnych dohôd, ktoré pre absenciu písomnej formy nemohli byť posúdené ako jej zmena. Prevzatím takto vzniknutých nových prác a materiálu žalovaným najneskôr dňa 24.08.2004 vznikol žalovanému majetkový prospech, ktorý žalobcovi nevydal. Záväzok z bezdôvodného obohatenia bol modifikovaný dohodou obsiahnutou v Zápisnici z dokončenia fyzickej inventarizácie dňa 20.03.2006, a teda ešte pred podaním žaloby na súd, ktorou strany sporu stanovili definitívne dovtedy sporný rozsah prác a materiálu dodaného žalobcom žalovanému a dohodli sa aj na jeho výške.

12. V súvislosti s písomnou formou Zmluvy o dielo odvolací súd poukázal na skutočnosť, že Zmluva o dielo bola uzavretá na základe výberového konania, kedy bol žalovaný obstarávateľom a žalobca úspešným uchádzačom vo výberovom konaní podľa § 10 ods.1 a 3 zák. č. 523/2003 Zb. v znení ku dňu 15.01.2004 o verejnom obstarávaní, podľa ktorého musela byť zmluva s vysúťáženým zhotoviteľom diela uzatvorená s objednávateľom písomne. Vzhľadom na uvedené odvolací súd skonštatoval zákonnú domnienku písomnej formy vzťahujúcu sa aj na všetky zmeny zmluvy a s tým súvisiace právne úkony, a to bez ohľadu na to, či sa na ich písomnej forme zmluvné strany v Zmluve o dielo dohodli alebo nie. Za písomne potvrdený vznik záväzkov pritom niesol zodpovednosť výlučne žalovaný ako obstarávateľ a neskôr objednávateľ diela.

13. Výklad súdu prvej inštancie s poukazom na ust. § 272 ods. 1 a 2 Obchodného zákonníka o tom, že sa v Zmluve o dielo sporové strany dohodli na písomnej forme iba pre prípad zrušenia, nie však pre prípad jej zmeny (čl. 8 Zmluvy o dielo) odvolací súd s poukazom na ust. § 10 zákona č. 523/2003 Z. z. o verejnom obstarávaní nepovažuje za správny. Odvolací súd preto zdôraznil, že ak pre platnosť zmien, ale aj vznik akýchkoľvek iných právnych úkonov, a teda aj nových zmlúv a dohôd zákon predpisuje písomnú formu, a to či už Obchodný zákonník, Občiansky zákonník alebo ako je to v prejednávanej veci osobitný Zákon o verejnom obstaraní, je možné písomne uzavretú zmluvu meniť len písomne a písomne sa musia uzatvárať aj akékoľvek právne úkony s takouto zmluvou súvisiace, a to aj v nadväznosti na všeobecné ust. § 40 ods. 2 Občianskeho zákonníka. Špeciálne pravidlo upravené v § 272 ods. 2 Obchodného zákonníka sa môže uplatniť len pri obchodných zmluvách, pre ktoré bola povinnosť

pisomnej formy stanovená dohodou strán alebo na základe požiadavky jednej zo strán zmluvy.

14. Odvolací súd s prihliadnutím na svedecké výpovede považoval v konaní za nesporné vopred ústne dohodnuté nové požiadavky na práce a na materiál, ktoré vyvstali po uzavretí Zmluvy o dielo, neboli zahrnuté do pôvodného rozpočtu a ktorých potreba vykonania nastala až po odkrytí konštrukcie v priestoroch Múzea. Rovnako však skonštatoval, že na kontrolných dňoch nebol presne dohodnutý rozsah prác a materiálu, ani ich finančná hodnota. Každá jedna požiadavka obsiahnutá v zápise z kontrolných dní, ktorými súd vykonal dokazovanie, bola zo strany žalovaného návrhom na uzavretie dohody o novom záväzku, pričom požiadavky vznesené žalovaným na kontrolných dňoch žalobca akceptoval, o čom svedčia nielen záznamy z kontrolných dní, ale aj Projekt skutočného vyhotovenia.

15. Takéto dohody o nových záväzkoch nesprávne posúdil súd prvej inštancie ako relatívne neplatné právne úkony pre nedostatok formy. Odvolací súd tieto dielčie dohody posúdil pre obchádzanie zákona o verejnom obstarávaní a pre nedostatok písomnej formy podľa ust. § 39 a § 40 ods. 2 Občianskeho zákonníka ako absolútne neplatné, na základe čoho mohol žalobcovi vzniknúť len nárok na vydanie bezdôvodného obohatenia od žalovaného v zmysle ust. § 457 Občianskeho zákonníka. Podľa odvolacieho súdu aplikácia ust. § 455 Občianskeho zákonníka v danom prípade neprichádza do úvahy. Zápisy z kontrolných dní podpísané štatutárnymi zástupcami ako aj inými príslušnými zamestnancami odvolací súd neposúdil ako dohody o zmene rozsahu diela, a teda nestotožnil sa s právnym názorom súdu prvej inštancie.

16. V súvislosti so spornosťou základu ako aj výšky žalobcom požadovanej sumy, ktorú namietal žalovaný, odvolací súd uviedol, že k jej odstráneniu došlo až vykonaním fyzickej inventarizácie majetku nachádzajúceho sa v Múzeu SNP, čo bolo zdokumentované v Projekte skutočného vyhotovenia, ktorý tvoril prílohu už samotnej žaloby. Odvolací súd vyhodnotil ako nepravdivé tvrdenie žalovaného, že zápisnica z inventarizácie vykonávanej v dňoch 8.-10.03.2006 spolu s dvoma prílohami, ktoré sú jej nedeliteľnou súčasťou neboli podpísané osobami menovanými štatutárnym zástupcom žalovaného s tým, že žiadni zástupcovia žalobcu do inventarizačnej komisie menovaní neboli.

17. Zápisnicu, obsah ktorej nikto z podpísaných štatutárných zástupcov nenamietal, rovnako ako nenamietal ani pravosť podpisu, či jej pravdivosť, posúdil odvolací súd za platný právny úkon. Odvolací súd svoj záver odôvodnil aj s ohľadom na novšiu, aj keď českú judikatúru Najvyššieho súdu ČR, keďže táto judikatúra v Slovenskej republike k obdobnej skutočnosti absentuje. Aj keď sa podpisy štatutárných zástupcov, ktoré sú relevantné, nachádzajú nad textom zápisnice, jej podpísaním títo potvrdili nimi prejavenu vôľu s jej obsahom, vrátane prílohy a v nej stanovenej ceny nových prác a materiálu.

18. Odvolací súd neposúdil zápisnicu ako zmenu Zmluvy. Dôvodom odlišného právneho názoru odvolacieho súdu oproti názoru súdu prvej inštancie bolo, že Zápisnica bola vyhotovená po splnení záväzku zo Zmluvy o dielo, ale aj po jej zániku splnením. Podľa odvolacieho súdu nemôže byť ani dodatkom k už ukončenej Zmluve o dielo a ani dohodou o zmene diela, ktoré už bolo dňa 25.08.2004 ukončené a odovzdané. Žalobca dielo ukončil a odovzdal zápisnične Protokolom o odovzdaní diela dňa 25.08.2004 a týmto dňom aj žalovaný dielo, vrátane nových prác a materiálu, prevzal. Po uvedenom dni už žalobca žiadne práce nevykonával. Zápisnicou z 20.03.2006 nemohol byť preto naplnený článok III. ods. 6 Zmluvy o dielo uzavretej medzi stranami sporu.

19. Zápisnicu odvolací súd posúdil ako platnú Dohodou o urovnaní v zmysle ust. § 585 Občianskeho zákonníka, nakoľko si sporové strany prostredníctvom nej upravili dovtedy sporné vzájomné práva a povinnosti vzniknuté na základe absolútne neplatných právnych úkonov vyplývajúcich zo záznamov z kontrolných dní a pôvodný nárok z bezdôvodného obohatenia nahradili novým, ktorý presne špecifikovali finančným ohodnotením, vychádzajúc zo skutočne vykonaných nových prác a materiálu dodaných žalobcom žalovanému, čím došlo medzi nimi k vyjasneniu ich právnych vzťahov.

20. V súvislosti so zmluvnou pokutou, ktorú žalobcovi priznal súd prvej inštancie odvolací súd nesúhlasil, nakoľko žalobca v konaní nepredložil žiadnu inú dohodu o zmluvnej pokute na nové práce a materiály okrem tej, ktorá bola obsiahnutá v Zmluve o dielo. Z dôvodu, že táto dohoda rovnako nebola súčasťou zápisnice, odvolací súd uzavrel, že zmluvná pokuta nebola platne dohodnutá, a preto ju žalobcovi nepriznal a v tejto časti rozhodnutie súdu prvej inštancie zmenil a žalobu zamietol.

21. Z dôvodu neexistencie písomnej dohody o úroku z omeškania v takej výške, akú si uplatnil žalobca, odvolací súd postupoval podľa ust. § 517 ods. 2 Občianskeho zákonníka v spojení s ust. § 3 Nariadenia vlády SR č. 87/1995 Zb. v znení účinnom ku dňu 26.07.2006 a určil celkovú výšku zákonného úroku z omeškania ku dňu 26.07. 2006 na 9 %, a preto rozhodnutie súdu prvej inštancie v prvej výrokovej vete

o uložení povinnosti žalovanému zaplatiť žalobcovi úrok z omeškania vo výške 0,04 % za každý deň omeškania zo sumy 193.615,52 Eur od 26.07.2006 do zaplataenia zmenil podľa ust. § 388 C. s. p. tak, že žalovaný je povinný zaplatiť žalobcovi 9 % úrok z omeškania ročne zo sumy 193.615,52 Eur od 26.07.2006 do zaplataenia. Vo zvyšnej časti nároku na úrok z omeškania nad zákonnú sadzbu 9 % ročne žalobu zamietol.

22. K nároku na náhradu trov konania odvolací súd vyčíslil žalobcom uplatnenú zmluvnú pokutu na sumu 29.235,94 Eur, pričom zdôraznil, že zmluvná pokuta nie je príslušenstvom pohľadávky ako úrok z omeškania. Pri výpočte zmluvnej pokuty odvolací súd vychádzal z 0,05 % denne zo sumy 193.615,52 Eur od 26.07.2006 do 23.05.2007, t. j. ku dňu podania žaloby na súd. Zmluvná pokuta vo výške 29.235,94 Eur spolu s istinou vo výške 193.615,52 Eur predstavovali žalobcom uplatnený nárok zodpovedajúci sume vo výške 222.851,46 Eur. Vzhľadom na to, že žalobca bol úspešný v rozsahu 86,88 % a žalovaný v rozsahu 13,12 %, z čoho vyplynulo, že žalobca bol v konaní úspešnejší o 73,76 %, preto odvolací súd priznal žalobcovi nárok na náhradu trov konania pred súdom prvej inštancie aj odvolacieho konania voči žalovanému v tomto rozsahu.

23. Proti rozsudku odvolacieho súdu podal žalobca (ďalej aj ako „dovolateľ“) prostredníctvom svojho právneho zástupcu dovolanie, ktorého prípustnosť odôvodnil tým, že mu súd nesprávnym procesným postupom znemožnil, aby uskutočňoval jemu patriace procesné práva v takej miere, že došlo k porušeniu práva na spravodlivý proces (ust. § 420 písm. f/ C. s. p.) a jedná sa o rozhodnutie odvolacieho súdu, ktorým sa potvrdilo alebo zmenilo rozhodnutie súdu prvej inštancie, ak rozhodnutie odvolacieho súdu záviselo od vyriešenia právnej otázky, pri ktorej riešení sa odvolací súd odklonil od ustálenej rozhodovacej praxe dovolacieho súdu (§ 421 ods. 1 písm. a/ C. s. p.), ktorá v rozhodovacej praxi dovolacieho súdu ešte nebola vyriešená (§ 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p.) a je dovolacím súdom rozhodovaná rozdielne (§ 421 ods. 1 písm. c/ C. s. p.).

24. V rámci dovolania žalobca argumentoval tým, že odvolací súd je v zmysle ustanovenia § 380 ods. 1 C. s. p. viazaný odvolacími dôvodmi uvedenými v odvolaní, avšak v danom prípade odvolací súd preskúmaval rozhodnutie súdu prvej inštancie nad rámec týchto dôvodov. Dovolateľ namieta, že zopakovaním dokazovania nedošlo k novým skutkovým zisteniam, iba k novému právnomu posúdeniu zo strany odvolacieho súdu, ktoré odvolací súd vykonal nad rámec dovolania žalovaného. Podľa tvrdenia žalobcu sa skutkový stav nezmenil, iba odvolací súd vyvodil z tých istých skutkových záverov nové právne posúdenie, ktoré žalovaný v odvolaní nenamietal. V rámci dovolania žalobca poukázal na prejednávaciu zásadu, na ktorej je postavený Civilný sporový poriadok, a preto považuje za neprípustné, aby odvolací súd zasahoval do sporu a pomáhal jednej alebo druhej sporovej strane. Podľa dovolateľa žalovaný vo svojom odvolaní označil 5 odvolacích dôvodov, a to dôvody podľa ust. § 365 ods. 1 písm. b), d), c), f) a h) C. s. p., pričom sa v skutočnosti v odvolaní venoval iba vadám konania a vadám rozhodnutia. Odvolací súd postupoval podľa dovolateľa nezákonne, keď sa zaoberal otázkou právneho posúdenia zápisnice zo dňa 20.03.2006, ako dohody o urovaní, ktorú žalovaný vo svojom odvolaní kvalifikovane nenamietal, a zároveň sa odvolací súd sám od seba začal zaoberať aj otázkou verejného obstarávania, ktorou sa nezaoberalo rozhodnutie súdu prvej inštancie a ani žalovaný ju absolútne nespomenul vo svojom odvolaní. Na doplnenie svojej argumentácie dovolateľ uviedol, že odvolací súd je viazaný dôvodmi dovolania, t. j. na iné pochybenia súdu prvej inštancie, ktoré by mohli byť v súlade s § 365 C. s. p. dôvodom na podanie dovolania, odvolací súd pri svojom rozhodnutí o dovolaní prihliadnúť nemôže, aj keby takéto porušenia zistil. Jedinú výnimku predstavuje oprávnenie odvolacieho súdu preskúmavať vady konania, ktoré sa týkajú procesných podmienok, a to z úradnej moci. V tejto súvislosti dovolateľ poukázal na nález Ústavného súdu Slovenskej republiky zo dňa 17.08.2016, sp. zn. I. ÚS 264/2016 a uznesenie Ústavného súdu Slovenskej republiky zo dňa 14.11.2018, sp. zn. I. ÚS 377/2018.

25. Žalobca svoje dovolanie odôvodnil aj tým, že odvolacia námietka žalovaného o absencii právneho posúdenia v rozsudku súdu prvej inštancie, znamenala nedostatočné odôvodnenie rozhodnutia, resp. absenciu riadneho odôvodnenia rozsudku v časti právneho posúdenia, a teda žalovaný mal tento odvolací dôvod označiť namiesto § 365 ods. 1 písm. h/ C. s. p. správnym ustanovením § 365 ods. 1 písm. b/ C. s. p., t. j. keď súd nesprávnym procesným postupom znemožnil strane, aby uskutočňovala jej patriace procesné práva v takej miere, že došlo k porušeniu práva na spravodlivý proces. Uvedené dovolateľ považoval za právnu otázku podľa ust. § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p.

26. Opodstatnenosť dovolacích dôvodov podľa § 420 písm. f/ C. s. p. a § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p.

žalobca vidí aj v postupe odvolacieho súdu, a to konkrétne vo výzve zo dňa 19.12.2018, kde odvolací súd odkázal a zacitoval ustanovenie § 382 C. s. p. bez akéhokoľvek vysvetlenia, a vyzval žalobcu, nech sa vyjadrí k prípadnému použitiu ustanovení Občianskeho zákonníka o dohode o urovnaní, čo podľa žalobcu nemôže byť považované za naplnenie účelu a zmyslu ustanovenia § 382 C. s. p. Uvedené dovolateľ kvalifikoval ako ďalšiu právnu otázku, ktorá v rozhodovacej praxi odvolacieho súdu ešte nebola vyriešená.

27. K právnenému posúdeniu odvolacieho súdu ohľadom dohody o urovnaní dovolateľ uviedol, že jej účelom je zánik pôvodného sporného záväzku a vznik záväzku nového, ktorý nahrádza pôvodný záväzok. Podľa dovolateľa ide teda o privatívnu nováciu v zmysle ust. § 570 Občianskeho zákonníka, avšak s tým rozdielom, že zmluva podľa § 585 OZ vyžaduje pochybnosť alebo spornosť o právach a povinnostiach medzi stranami. Na podporu svojho tvrdenia dovolateľ upriamil pozornosť na to, že z obsahu samotného posudzovaného právneho úkonu, výsluchov strán, z obsahu výsluchov svedkov, z písomných podaní, celkovo z vykonaných dôkazov, resp. celého obsahu súdneho spisu je však jednoznačne vylúčené, že by vôľa (a prejav vôle) kontrahujúcich strán v danom čase zodpovedala tomuto úmyslu. Dokonca aj žalovaný na pojednávaní na odvolacom súde konanom dňa 24.01.2019 potvrdil, že jeho vôľa k dohode o urovnaní nikdy nesmerovala.

28. Dovolateľ trvá na tom, že plnenie, ktoré si v konaní nárokuje mu patrí z titulu vykonaných prác a dodaných materiálov navyše v zmysle Zmluvy o dielo, ktorú spolu žalobca a žalovaný uzatvorili. Takýto záver jednoznačne vyplýva aj z obsahu inventarizačnej Zápisnice zo dňa 20.03.2006. Účelom vykonania inventarizácie a spisaniu právneho úkonu zo dňa 20.03.2006 bolo zistiť, „ako sa veci v skutočnosti majú“, teda zistiť skutočný stav vecí, čo vyplýva aj z iných dôkazov, napríklad aj z vyjadrenia štatutárneho zástupcu žalovaného. Pri dohode o urovnaní je podľa dovolateľa vylúčené, aby účelom urovnania bolo potvrdiť skutočný stav vecí. V tejto súvislosti dovolateľ poukázal na rozhodnutie Najvyššieho súdu ČR zo dňa 31.01.2012, sp. zn. 28Cdo/4103/2010, rozhodnutie Najvyšší súd ČR zo dňa 29.08.2013, sp. zn. 33Cdo/327/2012 a rozhodnutie Ústavného súdu ČR zo dňa 05.06.2000, sp. zn. IV.ÚS 13/2000. Z rozsudku Najvyššieho súdu SR z 31. júla 2012, sp. zn. 3Cdo/81/2011, vyplýva, že výkladom tak možno zisťovať iba obsah právneho úkonu, nemožno ním prejav vôle dopĺňovať. Na základe uvedeného dovolateľ dospel k záveru, že sa odvolací súd neodôvodnene odklonil od rozhodovacej praxe odvolacieho súdu (§ 421 ods. 1 písm. a/ C. s. p.), keď posudzoval Zápisnicu zo dňa 20.03.2006 v absolútnom kontraste so skutočnou a aj prejavenu vôľou strán, resp. v kontraste s tým, že sa síce nezhodovali (vzhľadom na účelové tvrdenia žalovaného) na tom, o aký právny úkon ide, avšak jednoznačne vyjadrili, že ich vôľa a jej prejav nesmeroval k dohode o urovnaní. Vzhľadom na uvedené a na zistený skutkový stav mal odvolací súd posúdiť Zápisnicu zo dňa 20.03.2006 ako naplnenie jej článku III ods. 6. Zmluvy o dielo.

29. Dovolateľ má za to, že odvolací súd na predmetné konanie nepredvídateľne a nesprávne aplikoval právnu úpravu verejného obstarávania. Aplikáciu zákona o verejnom obstarávaní v znení účinnom ku dňu 01.01.2004 dovolateľ spochybnil s odôvodnením, že súťažný postup v predmetnej veci bol začatý v roku 2003, a preto sa naň musí aplikovať právna úprava zákona č. 263/1999 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov.

30. Ustanovenie článku III ods. 6 Zmluvy o dielo predstavovalo v danom čase zaužívaný mechanizmus pre riešenie tzv. „naviac prác“. Nejde teda o nedostatok písomnej formy zmluvy, ale o v tom čase zaužívané ustanovenie nachádzajúce sa v písomnej zmluve. Týmto spôsobom aplikačná prax v tom čase reagovala na nevyhnutnosť riešiť neočakávané „naviac práce“, pretože vtedajšia právna úprava neobsahovala inštitút tzv. dodatkov [§ 18 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 343/2015 Z. z.“)], ktorým sa táto problematika verejného obstarávania rieši v súčasnosti. Zápisnice z kontrolných dní a objednávanie naviac prác je nevyhnutné vnímať ako realizáciu článku III. bod 6 Zmluvy o dielo.

31. Dovolateľ skonštatoval, že odvolací súd nesprávne právne posúdil výšku úrokov z omeškania a postupoval nezákonne, keď skúmal otázku úrokov z omeškania bez toho, aby ich výšku počas konania na súde prvej inštancie alebo v odvolaní žalovaný namietal, čím porušil procesné práva žalobcu, vydal prekvapivý rozsudok a porušil žalobcovu právo na spravodlivé súdne konanie. Dovolateľ poukázal na ust. § 369 ods. 1 Obchodného zákonníka v znení k účinnom v čase omeškania, podľa ktorého „ak je dlžník v omeškani so splnením peňažného záväzku alebo jeho časti, je povinný platiť z nezaplatenej sumy úroky z omeškania určené v zmluve, inak o 10 % vyššie, než je základná úroková sadzba Národnej

banky Slovenska uplatňovaná pred prvým kalendárnym dňom kalendárneho polroka, v ktorom došlo k omeškaniu. Základná úroková sadzba Národnej banky Slovenska platná v prvý kalendárny deň kalendárneho polroka sa použije počas celého tohto polroka.“ Vzhľadom na uvedené dovolateľ stanovil výšku zákonných úrokov z omeškania v čase omeškania dlžníka na výšku 14,5 % ročne. A uvedené dovolateľ subsumoval pod dovolacie dôvody v zmysle ust. § 420 písm. f/ C. s. p. a ust. § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p.

32. Žalovaný sa k dovolaniu žalobcu vyjadril písomným podaním zo dňa 11.06.2019 doručeným súdu prvej inštancie dňa 11.06.2019. V tomto vyjadrení žalovaný uviedol, že postup odvolacieho súdu spočívajúci vo výzve sporových strán pred pojednávaním podľa ust. § 382 C. s. p., aby sa vyjadrili k možnému použitiu ust. § 585 a nasl. Občianskeho zákonníka, nepovažuje za porušenie princípu právnej istoty ani predvídateľnosti, a preto podľa žalovaného nedošlo k porušeniu páva na spravodlivý proces. Žalobca v dovolaní podľa žalovaného nenamietal správnosť právneho záveru o základe veci uvedeného v prvom výroku odvolacieho súdu, ale len odvodené výroky 2-5. Žalovaný má za to, že nie je možné, aby odvolací súd právne posúdil základ žalobcovho nároku podľa Občianskeho zákonníka ako dohodu o urovaní a na tento základ nadväzujúce výroky ako plnenie Zmluvy o dielo. Z uvedeného dôvodu žalovaný považuje žalobcov návrh v dovolaní za neakceptovateľný a navrhol dovolanie ako nedôvodné podľa ust. § 448 C. s. p. zamietnuť.

33. Najvyšší súd Slovenskej republiky ako súd dovolací (ďalej aj ako „dovolací súd“) [ust. § 35 zákona č. 160/2015 Z. z. Civilný sporový poriadok (ďalej len „C. s. p.“)], po zistení, že dovolanie podal včas žalobca v súlade s ust. § 429 ods. 1 C. s. p., bez nariadenia dovolacieho pojednávania (ust. § 443 C. s. p.) preskúmal vec a dospel k záveru, že dovolanie žalobcu je potrebné odmietnuť, pretože smeruje proti rozhodnutiu, proti ktorému nie je dovolanie prípustné (ust. § 447 písm. f/ C. s. p.).

34. Rozhodnutia odvolacieho súdu, proti ktorým je dovolanie prípustné, sú vymenované v ustanoveniach § 420 a § 421 C. s. p. Otázka posúdenia, či sú, alebo nie sú splnené podmienky, za ktorých sa môže uskutočniť dovolacie konanie, patrí do výlučnej právomoci dovolacieho súdu (k tomu viď napr. III. ÚS 474/2017). V tejto súvislosti osobitne platí, že len dovolací súd bude rozhodovať o naplnení predpokladov prípustnosti dovolania definovaných v § 421 ods. 1 C. s. p. (rovnako aj I. ÚS 438/2017).

35. Právo na súdnu ochranu nie je absolútne a v záujme zaistenia právnej istoty a riadneho výkonu spravodlivosti podlieha určitým obmedzeniam. Toto právo, súčasťou, ktorého je bezpochyby tiež právo domôcť sa na opravnom súde nápravy chýb a nedostatkov v konaní a rozhodovaní súdu nižšej inštancie, sa v civilnom procese zaručuje len vtedy, ak sú splnené všetky procesné podmienky, za splnenia, ktorých občianskoprávny súd môže konať a rozhodnúť o veci samej. Platí to pre všetky štádiá konania pred občianskoprávnym súdom, vrátane dovolacieho konania (I. ÚS 4/2011). Ako už Najvyšší súd Slovenskej republiky konštatoval vo viacerých skorších rozhodnutiach (por. napr. sp. zn. 1Cdo/113/2012, 2Cdo/132/2013, 3Cdo/18/2013, 4Cdo/280/2013, 5Cdo/275/2013, 6Cdo/107/2012, 7Cdo/92/2012), dovolanie nie je „ďalším odvolaním“ a dovolací súd nie je treťou inštanciou, v ktorej by bolo možné preskúmať akékoľvek rozhodnutie. Tejto mimoriadnej povahy dovolania zodpovedá aj právna úprava jeho prípustnosti.

36. Podľa ust. § 419 C. s. p. proti rozhodnutiu odvolacieho súdu je dovolanie prípustné, ak to zákon pripúšťa. To znamená, že ak zákon výslovne neuvádza, že dovolanie je proti tomu-ktorému rozhodnutiu odvolacieho súdu prípustné, nemožno také rozhodnutie (úspešne) napadnúť dovolaním. Prípady, v ktorých je dovolanie proti rozhodnutiu odvolacieho súdu prípustné, sú vymenované v ust. § 420 a § 421 C. s. p.. Otázka posúdenia, či sú, alebo nie sú splnené podmienky, za ktorých sa môže uskutočniť dovolacie konanie, je otázkou zákonnosti a jej riešenie patrí do výlučnej právomoci dovolacieho súdu (napr. IV. ÚS 35/02, II. ÚS 324/2010, III. ÚS 550/2012).

37. Dovolací súd je dovolacími dôvodmi viazaný (§ 440 C. s. p.). V danom prípade žalobca v dovolaní namietal, že v konaní došlo k vade uvedenej v ust. § 420 písm. f/ C. s. p.

38. Podľa ust. § 419 C. s. p., proti rozhodnutiu odvolacieho súdu je prípustné dovolanie, ak to zákon pripúšťa.

39. Podľa § 420 C. s. p. je dovolanie prípustné proti každému rozhodnutiu odvolacieho súdu vo veci samej, alebo ktorým sa konanie končí, ak: a) sa rozhodlo vo veci, ktorá nepatrí do právomoci súdov, b) ten, kto v konaní vystupoval ako strana, nemal procesnú subjektivitu, c) strana nemala spôsobilosť samostatne konať pred súdom v plnom rozsahu a nekonal za ňu zákonný zástupca alebo procesný opatrovník, d) v tej istej veci sa už prv právoplatne rozhodlo alebo v tej istej veci sa už prv začalo

konanie, e) rozhodoval vylúčený sudca alebo nesprávne obsadený súd alebo f) súd nesprávnym procesným postupom znemožnil strane, aby uskutočňovala jej patriace procesné práva v takej miere, že došlo k porušeniu práva na spravodlivý proces.

40. V zmysle ust. § 420 C. s. p. je dovolanie prípustné proti každému rozhodnutiu odvolacieho súdu vo veci samej alebo, ktorým sa konanie končí, ak v konaní došlo k niektorej z procesných väd, ktoré sú vymenované v § 420 písm. a/ až f/ C. s. p. Základným (a spoločným) znakom všetkých rozhodnutí odvolacieho súdu, proti ktorým je dovolanie prípustné podľa ust. § 420 C. s. p., je to, že ide buď o rozhodnutie vo veci samej, alebo o rozhodnutie, ktorým sa konanie končí. V prípade, že dovolateľ vyvodzuje prípustnosť svojho dovolania z ustanovenia § 420 C. s. p., dovolací súd skúma primárne, či ide o rozhodnutie v ňom uvedené; k preskúmaniu opodstatnenosti argumentácie dovolateľa o existencii procesnej vady konania v zmysle § 420 písm. a/ až f/ C. s. p. pristupuje dovolací súd len vtedy, ak dovolanie smeruje proti rozhodnutiu uvedenému v tomto ustanovení. Ak je dovolaním napadnuté rozhodnutie odvolacieho súdu, ktoré nie je rozhodnutím vo veci samej, ani rozhodnutím, ktorým sa konanie končí, je z hľadiska prípustnosti dovolania v zmysle § 420 písm. a/ až f/ CSP irelevantné, či k dovolateľom namietanej procesnej vade došlo, alebo nedošlo.

41. Dovolateľ prípustnosť svojho dovolania vyvodzuje z ust. § 420 písm. f/ C. s. p., podľa ktorého je dovolanie prípustné (proti rozhodnutiu odvolacieho súdu vo veci samej, alebo ktorým sa konanie končí), ak súd nesprávnym procesným postupom znemožnil strane, aby uskutočňoval jemu patriace procesné práva v takej miere, že došlo k porušeniu práva na spravodlivý proces. Hlavnými znakmi, ktoré charakterizujú túto procesnú vadu, sú: a) zásah súdu do práva na spravodlivý proces a b) nesprávny procesný postup súdu znemožňujúci procesnej strane, aby (procesnou aktivitou) uskutočňovala jej patriace procesné oprávnenia.

42. Podstatou práva na spravodlivý súdny proces je možnosť fyzických a právnických osôb domáhať sa svojich práv na nestrannom súde a v konaní pred ním využívať všetky právne inštitúty a záruky poskytované právnym poriadkom. Integrovanou súčasťou tohto práva je právo na relevantné, zákonu zodpovedajúce konanie súdov a iných orgánov Slovenskej republiky.

43. Z práva na spravodlivý súdny proces ale pre procesnú stranu nevyplýva jej právo na to, aby sa všeobecný súd stotožnil s jej právnymi názormi a predstavami, preberal a riadil sa ňou predkladaným výkladom všeobecne záväzných predpisov, rozhodol v súlade s jej vôľou a požiadavkami, ale ani právo vyjadrovať sa k spôsobu hodnotenia ňou navrhnutých dôkazov súdom a dožadovať sa ňou navrhnutého spôsobu hodnotenia vykonaných dôkazov (IV. ÚS 252/04, I. ÚS 50/04, I. ÚS 97/97, II. ÚS 3/97 a II. ÚS 251/03).

44. Pod pojmom „procesný postup“ sa rozumie len faktická, vydaniu konečného rozhodnutia predchádzajúca činnosť alebo nečinnosť súdu, teda sama procedúra prejednávania veci (to, ako súd viedol spor) znemožňujúca strane sporu realizáciu jej procesných oprávnení a mariaca možnosti jej aktívnej účasti na konaní (porovnaj R129/1999). Tento pojem nemožno vykladať extenzívne jeho vzťahovaním aj na faktickú meritórnú rozhodovaciu činnosť súdu. „Postupom súdu“ možno teda rozumieť iba samotný priebeh konania, nie však rozhodnutie súdu posudzujúce opodstatnenosť žalobou uplatneného nároku.

45. Pokiaľ „postupom súdu“ nie je rozhodnutie súdu - finálny (meritórny) produkt prejednávania veci v civilnom sporovom konaní, potom už „postupom súdu“ nemôže byť ani časť rozhodnutia (jeho odôvodnenie), úlohou ktorej je vysvetliť dôvody, so zreteľom na ktoré súd rozhodol.

46. Z obsahu dovolania je zrejmé, že dovolateľ napadol rozsudok odvolacieho súdu v časti odôvodnenia s tým, že pokiaľ sa odvolací súd nestotožnil ani s jedným odvolacím dôvodom namietaným žalovaným, mal rozsudok súdu prvej inštancie ako vecne správny potvrdiť a nebol vo zvyšnej časti oprávnený preskúmať rozhodnutie súdu prvej inštancie. Inými slovami odvolací súd preskúmaval rozhodnutie súdu prvej inštancie nad rozsah dôvodov uvedených žalovaným v odvolaní, čím porušil žalobcovo právo na spravodlivý súdny proces. Podľa dovolateľa mal odvolací súd postupovať v súlade s prejednávacou zásadou podľa Civilného sporového poriadku, a nie vyhľadávacou (inkvizičnou).

47. Povinnosť súdu svoje rozhodnutie náležite odôvodniť je jedným z princípov predstavujúcich súčasť práva na spravodlivý proces v zmysle čl. 46 ods. 1 Ústavy SR a čl. 6 ods. 1 Dohovoru o ochrane ľudských práv a základných slobôd.

48. Dovolací súd uvádza, že za porušenie práva na spravodlivý proces sa považuje v zmysle rozhodovacej činnosti ústavného súdu situácia, ak všeobecný súd svoje rozhodnutie riadne neodôvodní a nevysporiada sa so všetkými relevantnými námietkami uplatnenými sporovými stranami, a to spôsobom

zodpovedajúcim miere ich závažnosti. V takom prípade všeobecný súd svojim postupom založí nepreskúmateľnosť ním vydaného rozhodnutia, a spravidla tak aj jeho protiústavnosť. Ak nie sú totiž zrejmé dôvody toho - ktorého rozhodnutia, svedčí to o ľubovôli v súdnom rozhodovaní, pričom zásada právneho štátu ľubovôľu v rozhodovaní orgánov verejnej moci zakazuje; len vecne správne rozhodnutie a náležite, t. j. zákonom vyžadovaným spôsobom odôvodnené rozhodnutie, napĺňa - ako neoddeliteľná súčasť „stanoveného postupu“ - ústavné kritériá vyplývajúce z čl. 46 ods. 1 ústavy.

49. K namietanej arbitrárnosti rozhodnutia, dovolací súd poukazuje na Nález Ústavného súdu Slovenskej republiky pod sp. zn. R II. ÚS 78/95 zo dňa 16. marca 2005, z ktorého vyplýva, že odôvodnenie súdneho rozhodnutia v opravnom konaní nemá odpovedať na každú námietku alebo argument, ale iba len na tie, ktoré majú rozhodujúci význam pre rozhodnutie o odvolaní a zostali sporné, alebo sú nevyhnutné na doplnenie dôvodov prvostupňového rozhodnutia, ktoré preskúmava v odvolacom konaní. Súčasťou základného práva na súdnu ochranu v občianskom súdnom konaní podľa čl. 46 ods. 1 Ústavy Slovenskej republiky je právo na odôvodnenie, ktorého štruktúra je rámcovo upravená v § 157 ods. 2 O. s. p. (od 1. júla 2016 § 220 ods. 2 C. s. p. - pozn. dovolacieho súdu).

50. K prejednávacej zásade dovolací súd uvádza, že táto spočíva v tom, že je povinnosťou sporových strán navrhovať dôkazy. Z toho dôvodu súd vykoná len tie dôkazy, ktoré navrhli jednotlivé strany sporu v priebehu konania. Dôkazy môže súd vykonať aj bez návrhu, avšak len v zákonom ustanovených prípadoch. V danom prípade odvolací súd postupoval v zmysle ust. § 383 C. s. p., podľa ktorého je odvolací súd viazaný skutkovým stavom tak, ako ho zistil súd prvej inštancie okrem prípadov, ak dokazovanie zopakuje alebo doplní. Odvolací súd zopakoval a doplnil dokazovanie z dôvodu, že súd prvej inštancie nevykonal všetky dôkazy navrhované stranami. Zároveň odvolací súd skonštatoval nedostatočne zistený skutkový stav v konaní pred súdom prvej inštancie, ktorý mal za následok iné právne posúdenie veci, k akému dospel odvolací súd.

51. Doplnenie dokazovania predstavovalo oboznámenie strán sporu s obsahom externého pamäťového disku v tej časti, v ktorej sa mu dal otvoriť aj s dôkazom predloženým žalobcom v listinnej podobe založenom v priehľadnom obale označenom pod por. č. 0, ku ktorému bola priložená aj disketa a externý pamäťový disk a s jeho prílohami č. 3 a 4, ako listinami kopírujúcimi sčasti pôvodný a nový stav na elektronických médiách, obsahom prílohovej obálky čl. 222, súčasťou ktorej je aj príloha 8 - opravená tabuľka dĺžoby, ktorú zasielala N. Z. Múzeu SNP dňa 24.02.2006, listom bývalého riaditeľa žalobcu, p. Z., zo dňa 14.03.2006 adresovaného Múzeu SNP o priebehu uzatvárania zmluvy o dielo dňa 15.01.2004, zápisom z kontrolného dňa fyzickej inventarizácie uskutočneného dňa 24.04.2006 v Múzeu SNP za účasti Ministerstva kultúry SR a jeho pracovníkov B. O. K. a T. Z. Z., za žalobcu T. N. Z. a za žalovaného M. A. M., T. M. C., O. M. V. E., O. B. A., R. Bc. B. W. a Jána O., s prehľadom úrokových sadzieb NBS pre občanov, ktorá bola platná v rozhodujúcom období (k 26.07.2006), listom Ministerstva kultúry SR zo dňa 28.02.2006, ktorým žiadalo žalovaného o predloženie výstupov z uskutočnených rokovaní do 15.03.2006, listom zo dňa 23.03.2006, kde bol posunutý termín pre ukončenie fyzickej inventarizácie na žiadosť žalovaného MK SR do 07.04.2006, pričom žiadosť žalovaného zo dňa 17.03.2006 je jeho prílohou, listom žalovaného označeným ako Stanovisko vo veci požiadavky žalobcu zo dňa 18.10.2006, ktoré obsahuje genézu celej situácie, listom žalobcu s dátumom 15.03.2005 označeným ako Príloha č. 2 k odovzdávaciemu protokolu o zaslaní dvakrát projektu skutočného vyhotovenia expozície Múzea SNP, listom štatutárneho zástupcu žalovaného zo dňa 13.03.2006, ktorý je súčasťou vyjadrenia žalovaného zo dňa 28.07.2017, inventarizačným zápisom z DIK č. 1 zo dňa 25.07.2006, z ktorého vyplýva, že u žalobcu bola vykonaná inventarizácia majetku a záväzkov k 30.06.2006 na základe príkazu súčasného pána riaditeľa č. 7/2006 z 29.05.2006, ktorá nevykazuje žiadne rozdiely oproti účtovnému stavu majetku, inventarizačným zápisom z dielšej inventarizačnej komisie č. 2 z 24.07.2006, Protokolom o výsledku kontroly vyhotoveným Ministerstvom kultúry SR, odbor rezortnej kontroly, ktorá sa uskutočnila na základe poverenia č. 14/2006 z 30.05.2006 u žalovaného ohľadom dodržiavania zákonnosti pri nadobúdaní a zhodnocovaní majetku štátu v správe Múzea pri reinštalácii expozície Nová expozícia Múzea SNP k 60. výročiu SNP a výsluchom právnych zástupcov strán sporu.

52. Dovolací súd konštatuje, že odvolací súd nevykonal nové dôkazy z vlastnej iniciatívy, ale na návrh sporových strán, čím nedošlo k porušeniu prejednávacej zásady. Uvedený postup dovolacieho súdu dovolací súd neposúdil ako zásah do sporu alebo pomáhanie niektorej zo sporových strán, teda ako nepripustné.

53. K tvrdeniu žalobcu o tom, že pokiaľ strana sporu riadne nevymedzila dôvody svojho odvolania, súd nemôže takéto nedostatky „konvalidovať“ svojou inkvizíčnou procesnou aktivitou nad rozsah dôvodov odvolania, dovolací súd uvádza, že odvolací súd postupoval v súlade s ust. § 382 C. s. p. a vyzval strany sporu, aby sa vyjadrili k možnému použitiu ust. § 585 a nasl. Občianskeho zákonníka, ktoré môže byť pre rozhodnutie vo veci samej podstatné, čím nedošlo zo strany odvolacieho súdu k odstraňovaniu nedostatkov odvolania žalovaného, ale k zabezpečeniu možnosti sporových strán vyjadriť sa k použitiu ustanovenia, na ktoré dovtedy súd prvej inštancie neodkazoval a zabrániť tak vzniku prekvapivého rozhodnutia. Uvedený postup odvolacieho súdu bol preto v súlade so zákonom.

54. Dovolací súd po preskúmaní napadnutého rozhodnutia odvolacieho súdu, dospel k záveru, že rozsudok odvolacieho súdu vyššie uvedené kritériá pre odôvodňovanie rozhodnutí v zmysle § 220 ods. 2 C. s. p. spĺňa, a preto ho možno považovať za preskúmateľný a ústavne akceptovateľný.

55. Pokiaľ ide o námietku žalobcu, že odvolací súd dospel k novému právnomu posúdeniu, a to na základe rovnakých skutkových zistení, ku ktorým už dospel súd prvej inštancie, dovolací súd považuje za potrebné uviesť, že pri posudzovaní splnenia požiadaviek na riadne odôvodnenie rozhodnutia, správnosť právnych záverov, ku ktorým súd dospel, nie je právne relevantná, lebo prípadne nesprávne právne posúdenie veci, prípustnosť dovolania v zmysle § 420 písm. f/ C. s. p. nezakladá. Ako vyplýva aj z judikatúry ústavného súdu, iba skutočnosť, že dovolateľ sa s právnym názorom všeobecného súdu nestotožňuje, nemôže viesť k záveru o zjavnej neodôvodnenosti alebo arbitrárnosti rozhodnutia odvolacieho súdu (napr. I. ÚS 188/06).

56. Z obsahu dovolania žalobcu je zrejmé jeho námietka, že odvolací súd nesprávne vyhodnotil výsledky vykonaného dokazovania (posúdenie zápisnice ako dohody o urovaní a Zmluvy o diele v spojení s jej dodatkami ako aj zápsmi z kontrolných dní, na ktorú sa vzťahujú ustanovenia zákona o verejnom obstarávaní). Dovolací súd poukazuje na to, že nesprávne hodnotenie vykonaných dôkazov nie je uvedené medzi prípustnými dôvodmi dovolania, ktoré sú vymedzené v ustanovení § 431 C. s. p. v spojení s § 420 C. s. p. a § 432 C. s. p. v spojení s § 421 C. s. p. Pre tento záver svedčí i ustanovenie § 442 C. s. p., ktoré upravuje, že dovolací súd je viazaný skutkovým stavom tak, ako ho zistil odvolací súd.

57. S prihliadnutím na argumentáciu dovolateľa nálezom Ústavného súdu SR zo dňa 17.08.2016, sp. zn. I. ÚS/264/2016, podľa ktorého krajský súd preskúmaním prvostupňového rozsudku nad rámec odvolania konal v rozpore s procesnými pravidlami obsiahnutými v Občianskom súdnom poriadku, a v konečnom dôsledku tak znemožnil sťažovateľke realizáciu tých práv, ktoré jej Občiansky súdny poriadok priznáva (napr. právo vyjadrovať sa k tvrdeným skutočnostiam, navrhovať dôkazy na ich vyvrátenie a vyjadrovať sa aj k právnym dôsledkom z nich vyplývajúcim), dovolací súd uvádza, že dovolateľom uvedený nález ústavného súdu nemožno aplikovať na daný prípad.

58. Svoj názor dovolací súd odôvodňuje tým, že v náleze bol riešený prípad, kedy nebol odvolaním napadnutý výrok o trovách konania, ale odvolací súd v tejto časti rozhodnutie súdu prvej inštancie zmenil. V prejednávanej spore však žalovaný odvolaním napadol všetky výroky rozsudku súdu prvej inštancie. Tvrdenie dovolateľa, že mu odvolací súd svojím postupom (preskúmaním rozhodnutia súdu prvej inštancie nad rámec odvolacích dôvodov) znemožnil realizáciu jemu patriacich procesných práv, dovolací súd posúdil ako nedôvodné. K uvedenému záveru dovolací súd dospel s prihliadnutím na zápisnicu z pojednávania uskutočneného pred odvolacím súdom dňa 24.01.2019. Z predmetnej zápisnice je zrejmé, že na pojednávaní sa zúčastnil právny zástupca žalobcu a žalovaný osobne spolu so svojím právnym zástupcom. Odvolací súd zhrnul, ktoré skutkové tvrdenia považoval za nesporné a ktoré za sporné a uviedol aj predbežný právny názor. Obidve sporové strany dostali možnosť vyjadriť sa na pojednávaní k vykonaným dôkazom ako aj k predbežnému právnomu posúdeniu. Nakoľko strany sporu nemali ďalšie návrhy na dokazovanie, bolo vyhlásené dokazovanie za skončené a došlo odvolacím súdom k vyhláseniu rozsudku. Vzhľadom na vyššie uvedené dovolací súd uzavrel, že postupom odvolacieho súdu nebolo žalobcovi v konaní znemožnené, aby uskutočňoval jemu patriace procesné práva v takej miere, že by tým došlo k porušeniu práva na spravodlivý proces podľa ust. § 420 písm. f/ C. s. p.

59. Dovolací súd preto konštatuje, že dovolanie žalobcu podľa § 420 písm. f/ C. s. p., nie je procesne prípustné, z ktorého dôvodu jeho dovolanie proti napadnutému rozsudku odvolacieho súdu podľa § 447 písm. c/ C. s. p., ako procesne neprípustné odmietol bez toho, aby sa mohol zaoberať dôvodnosťou dovolania.

60. Dovolanie prípustné podľa § 421 C. s. p. možno odôvodniť iba tým, že rozhodnutie spočíva na nesprávnom právnom posúdení veci /432 ods. 1 C. s. p./. Dovolací dôvod sa vymedzí tak, že dovolateľ uvedie právne posúdenie veci, ktoré pokladá za nesprávne a uvedie, v čom spočíva nesprávnosť tohto právneho posúdenia /§ 432 ods. 2 C. s. p./.

61. Žalobca prípustnosť dovolania vyvodzuje z ustanovenia § 421 ods. 1 písm. a/ a b/ alternatívne c/ C. s. p. Uplatnenie dovolacieho dôvodu spočívajúceho v nesprávnom právnom posúdení podľa § 421 ods. 1 písm. a/ C. s. p. alebo podľa § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p. alebo podľa § 421 ods. 1 písm. c/ C. s. p. však vzájomne vylučuje ich súbeh, resp. vzájomná kumulácia je vylúčená, preto sa dovolací súd pri skúmaní prípustnosti dovolania obmedzil na skúmanie prípustnosti dovolania len z hľadiska dovolacieho dôvodu podľa § 421 ods. 1 písm. a/ a b/ C. s. p. s prihliadnutím na žalobcove dovolacie námietky.

62. Odklon odvolacieho súdu od rozhodovacej praxe dovolacieho súdu (§ 421 ods. 1 písm. a/ C. s. p.) videl dovolateľ v tom, keď odvolací súd posudzoval Zápisnicu zo dňa 20.03.2006 v absolútnom kontraste so skutočnou a aj prejavenu vôľou strán, resp. v kontraste s tým, že sa síce nezhodovali (vzhľadom na účelové tvrdenia žalovaného) na tom, o aký právny úkon ide, avšak jednoznačne vyjadrili, že ich vôľa a jej prejav nesmeroval k dohode o urovaní. Vzhľadom na uvedené mal odvolací súd na zistený skutkový stav posúdiť Zápisnicu zo dňa 20.03.2006 ako naplnenie jej článku III ods. 6. Zmluvy o diele. Ako ustálenú rozhodovaciu prax dovolateľ v tejto súvislosti uviedol rozhodnutie Najvyššieho súdu ČR zo dňa 31.01.2012, sp. zn. 28Cdo/4103/2010, rozhodnutie Najvyššieho súdu ČR zo dňa 29.08.2013, sp. zn. 33Cdo/327/2012 a rozhodnutie Ústavného súdu ČR zo dňa 05.06.2000, sp. zn. IV.ÚS 13/2000. Dovolací súd k žalobcom uvedenému rozsudku Najvyššieho súdu SR z 31. júla 2012, sp. zn. 3Cdo/81/2011, z ktorého vyplýva, že výkladom tak možno zisťovať iba obsah právneho úkonu, nemožno ním prejav vôle dopĺňovať, uvádza, že odvolací súd v tomto konaní svojím výkladom prejav vôle zmluvných strán nedoplnil, len predmetnú Zápisnicu kvalifikoval podľa účelu, na ktorý mala slúžiť ako dohodu o urovaní. Z uvedeného dôvodu potom rozsudok Najvyššieho súdu SR z 31. júla 2012, sp. zn. 3Cdo/81/2011, nepredstavuje ustálenú rozhodovaciu prax, od ktorej sa odvolací súd odklonil, nakoľko sa na predmetné konanie nedá aplikovať.

63. V dovolaní, ktorého prípustnosť sa vyvodzuje z ustanovenia § 421 ods. 1 písm. a/ C. s. p. by mal dovolateľ vysvetliť /a označením rozhodnutia Najvyššieho súdu Slovenskej republiky doložiť/, v čom sa riešenie právnej otázky odvolacím súdom odklonilo od ustálenej rozhodovacej praxe dovolacieho súdu a uviesť, ako by mala byť táto otázka správne riešená. Samotná polemika dovolateľa s právnymi názormi odvolacieho súdu, spochybňovanie správnosti jeho rozhodnutia alebo kritika toho, ako odvolací súd pristupoval k riešeniu právnej otázky, nezodpovedá kritériu uvedenému v § 421 ods. 1 písm. a/ C. s. p.

64. V uvedenej súvislosti poukazuje dovolací súd na vysvetlenie obsahu pojmu „ustálená rozhodovacia prax dovolacieho súdu“ uvedené v rozhodnutí Najvyššieho súdu SR zo 6. marca 2017, sp. zn. 3Cdo/6/2017, kde sa uvádza: „ustálená rozhodovacia prax dovolacieho súdu je vyjadrená predovšetkým v stanoviskách alebo rozhodnutiach najvyššieho súdu, ktoré sú ako judikáty publikované v Zbierke stanovísk Najvyššieho súdu a rozhodnutí súdov SR. Do tohto pojmu možno zaradiť aj prax vyjadrenú opakovane vo viacerých nepublikovaných rozhodnutiach najvyššieho súdu, alebo dokonca aj jednotlivu v doposiaľ nepublikovanom rozhodnutí, pokiaľ niektoré neskôr vydané (nepublikované) rozhodnutia najvyššieho súdu názory obsiahnuté v skoršom rozhodnutí nespochybnili, prípadne tieto názory akceptovali a vecne na ne nadviazali“. S prihliadnutím na čl. 3 C. s. p. do pojmu ustálená rozhodovacia prax dovolacieho súdu treba zahrnúť aj rozhodnutia Ústavného súdu SR a Európskeho súdu pre ľudské práva, prípadne Súdneho dvora Európskej únie. Rozhodnutia súdov iných štátov, a teda ani rozhodnutia Ústavného súdu ČR a Najvyššieho súdu ČR pod tento pojem nespádajú.“ Vzhľadom na uvedené dovolací súd neprihliadal na rozhodnutia Najvyššieho súdu ČR, na ktoré sa odvolával vo svojom dovolaní žalobca.

65. Pokiaľ dovolateľ v dovolaní dostatočne nevymedzil právnu otázku a neoznačil ustálenú súdnu prax dovolacieho súdu, od ktorej sa podľa jeho názoru odvolací súd odklonil, dovolací súd nemôže pristúpiť k posudzovaniu procesnoprávných a hmotnoprávných otázok, ktoré pred ním riešil súd prvej inštalácie a odvolací súd a v tejto súvislosti ani vyhľadávať všetky do úvahy prichádzajúce rozhodnutia dovolacieho súdu, ktoré sa týkajú danej problematiky, opačný postup by bol v rozpore s koncepciou právnej úpravy dovolania vyplývajúcej z Civilného sporového poriadku.

66. Predpokladom prípustnosti dovolania podľa § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p. a vôbec toho, aby sa dovolací súd mohol zaoberať tým, či ide o otázku zásadného právneho významu, ktorá nebola dosiaľ

riešená, je naformulovanie otázky, ktorú dovolací súd posúdi ako otázku predbežnú a v prípade, že dospeje k záveru o prípustnosti dovolania, dovolaním napadnuté rozhodnutie odvolacieho súdu meritórne preskúma.

67. Odvoláciu námietku žalovaného o absencii právneho posúdenia v rozsudku súdu prvej inštancie, dovolateľ posúdil ako nedostatočné odôvodnenie rozhodnutia, resp. absenciu riadneho odôvodnenia rozsudku v časti právneho posúdenia, čo predstavuje odvolací dôvod podľa ustanovenia § 365 ods. 1 písm. b/ C. s. p., pričom uvedené právne tvrdenie dovolateľ kvalifikoval ako právnu otázku, ktorá nebola ešte v judikatúre odvolacieho súdu riešená, čo zakladá dovolací dôvod podľa ust. § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p. a alternatívne § 421 ods. 1 pís. a/ C. s. p. alebo § 421 ods. 1 písm. c/ C. s. p. K uvedenej námietke žalobcu dovolací súd uvádza, že nemá náležitosti právnej otázky v zmysle ust. § 421 ods. 1 C. s. p., jedná sa len o žalobcove prekvalifikovanie odvolacieho dôvodu žalovaného z § 365 ods. 1 písm. f/ C. s. p. na § 365 ods. 1 písm. b/ C. s. p.

68. Nesprávne právne posúdenie odvolacieho súdu videl dovolateľ aj v súvislosti so stanovením výšky zákonných úrokov z omeškania a postupoval nezákonne, keď skúmal otázku úrokov z omeškania bez toho, aby ich výšku počas konania na súde prvej inštancie alebo v odvolaní žalovaný namietal, čím porušil procesné práva žalobcu, vydal prekvapivý rozsudok a porušil žalobcovo právo na spravodlivé súdne konanie. Túto svoju argumentáciu dovolateľ kvalifikoval ako dovolací dôvod v zmysle ust. § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p., podľa ktorého rozhodnutie odvolacieho súdu záviselo od vyriešenia právnej otázky, ktorá v rozhodovacej praxi odvolacieho súdu ešte nebola vyriešená.

69. Takéto vymedzenie dovolacieho dôvodu však nezodpovedá úprave prípustnosti dovolania pre riešenie právnej otázky tak, ako to má myslieť ust. § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p., nakoľko dovolateľ právnu otázku, ktorá podľa jeho názoru nebola v rozhodovacej praxi odvolacieho súdu vyriešená, nešpecifikoval a tým nevytvoril priestor dovolaciemu súdu, aby túto otázku mohol posúdiť v rámci prípustnosti dovolania a pristúpiť prípadne k meritórnemu preskúmaniu veci. Žalobca tak neopodstatnene tvrdí, že je daný dôvod prípustnosti jeho dovolania podľa § 421 ods. 1 písm. b/ C. s. p.

70. Povinnosťou dovolateľa kvalifikovane zastúpeného advokátom pri vymedzení dovolacieho dôvodu je v prípade dovolania prípustného podľa § 421 ods. 1 C. s. p. uviesť právne posúdenie odvolacieho súdu, ktoré považuje za nesprávne, konkretizovať, ako podľa jeho názoru mal odvolací súd konkrétnu právnu otázku správne vyriešiť a zároveň, ak má byť dovolanie prípustné podľa § 421 ods. 1 písm. písm. b/ C. s. p. (dôvod, ktorý uplatnil žalobca), musí dovolateľ sformulovať právnu otázku, ktorá podľa jeho názoru v rozhodovacej praxi odvolacieho súdu ešte nebola vyriešená, pričom musí ísť o takú právnu otázku, ktorá je pre rozhodnutie vo veci samej kľúčová.

71. Pri prejednaní dovolania môže dovolací súd vychádzať iba z obsahu dovolania, resp. z predloženého súdneho spisu a nemôže nahrádzať pasivitu dovolateľa a vytvárať namiesto neho vlastnú právnu argumentáciu vyvodením z možnej nespokojnosti dovolateľa s právnymi závermi odvolacieho súdu, ktorej správnosť alebo nesprávnosť by mala byť podrobená dovolaciemu prieskumu. V takom prípade by totiž dovolací súd uskutočnil procesne neprípustný bezbrehý dovolací prieskum priechiaci sa nielen koncepcii právnej úpravy dovolania v Civilnom sporovom poriadku, účelu ustanovenia § 421 ods. 1 C. s. p., ale aj princípu rovnosti zbraní a kontradiktórnosti konania, keďže rozhodnutie odvolacieho súdu by bolo založené na iných skutočnostiach, ako boli tvrdené dovolateľom a ku ktorým mal možnosť vyjadriť sa žalovaný ako protistrana vo svojom vyjadrení k dovolaniu.

72. Z dôvodov vyššie uvedených dospel dovolací súd k záveru, že dovolanie žalobcu neumožňuje, aby bol na jeho základe uskutočnený meritórny dovolací prieskum, nakoľko dovolací dôvod nie je vymedzený spôsobom uvedeným v § 432 ods. 2 C. s. p. Keďže vzhľadom na uvedené skutočnosti nie je dovolanie žalobcu podľa § 420 písm. f/ C. s. p. ani podľa ust. § 421 ods. 1 písm. a/ a b/ C. s. p. prípustné, dovolací súd ho v súlade s ustanovením § 447 písm. f/ C. s. p. odmietol.

73. Rozhodnutie o nároku na náhradu trov dovolacieho konania dovolací súd neodôvodňuje (§ 451 ods. 3 veta druhá C. s. p.). O výške náhrady trov konania žalovaného, rozhodne súd prvej inštancie (§ 262 ods. 2 C. s. p.).

74. Toto rozhodnutie prijal senát Najvyššieho súdu Slovenskej republiky pomerom hlasov 3 :0.

## **Poučenie:**

Proti tomuto uzneseniu nie je prípustný opravný prostriedok.